Muy Illustre Señor



EN EL PLEYTO que V.m. a de determinar en Reuista entre Gõçalo Collado de Alarcon dela vna parte, y don Iuan Collado de la otra, aunque no parece que auia necessidad de añadir en esta instãcia cosa alguna a la alegacion que se dio en vista, pues en substãcia no ay cosa de nueuo: Toda via para que mas se fortifique esta causa de parte dl dicho Gonçalo Collado en cuyo fauor se dio la sentencia de vista se suplica a V. m. juntamente con la alegacion passada mande aduertir alo siguiente.

¶LA FVERCA deste pleyto consiste, en que el comendador Iuan Collado enel testamento con que murio hizo mejora de tercio y quinto con vinculo perpetuo en fauor de Gonçalo Gomez Collado su hijo mayor varon, y delos de mas varones sus descendientes con grauamen del nombre de los Collados, y con perpetua prohibicion de enagenacion: vsando siempre de palabras generis masculini: y auiendo ya puesto los nombres de los testigos puso vna clausula del tenor siguiente: *Otro si digo, que si el dicho Gõçalo Gomez mi hijo no ouiere hijo varon, que despues de sus dias los bienes del dicho tertio y quinto, que yo le mando suceda enel hijo mio otro el mayor que ouiere despues del dicho Gonçalo Gomez, y ansi vaya sucediendo como dicho es por linea derecha.* Por las quales palabras tenemos fundado en la alegacion de derecho que se dio en la vista estar expressamente exclusas las hembras y descendientes dellas, y que el dicho Gonçalo Collado como varon

ron, nieto del fundador, e hijo segundo del dicho Gonçalo Go-
mez su hijo mayor esta llamado: y el dicho Don Iuan Collado ex
cluso por ser hijo de hija de Iuan Collado hijo mayor del dicho
Gōçalo Gomez Collado primero llamado: In dispositione enim,
qua masculi vocantur nec fœmina succedere potest, nec descendē
tes ex ea, quamuis masculi sint, quia procedunt ex radice infecta,
Nempe ex fœmina exclusa per verba expressa testatoris: prout in
dicta nostra iuris allegatione, ex cōmunibus traditionibus ostendi
mus.

¶Y AGORA en la reuista el dicho Don Iuan Collado pa-
ra euadir la fuerça de la dicha disposició articulo, que el dicho Co-
mendador Collado auia puesto la dicha clausula vltima solamen
te en fauor de los otros hijos suyos varones por respecto y cōtem-
placion de vn hijo suyo menor de todos, a quien amaua mucho y
que desta manera la condicion, si Gonçalo Gomez muriesse sin hĩ
jo varon no a de pasar de los dichos sus hijos, y para este efecto pre
sento seys testigos, que los cinco no conocieron al dicho Comen
dador Collado, y el otro que es abuelo del dicho don Iuan Colla
do no dize cosa concluyente: como se vio a la vista: Antes depone
en fauor del dicho Gonçalo Collado porque dize, que Gonçalo
Gomez Collado hijo mayor del dicho Comēdador Collado era
casado y tenia dos hijas y no tenia hijo varon, & certū est, que pues
su hijo mayor tenia hijas y no tenia hijo varon, que puso la clausu
la vltima para excluyrlas. Vnde si exclusit fœminas propinquiores
sibi notas: á fortiori voluit excludere omnes fœminas remotiores
sibi ignotas. Quia voluntas ita interpretanda semper est, ne melio
ris conditionis sint remotiores & ignoti, quam propinquiores, et
noti. vt in l. Publius. §. fina. ff. de condit. & demonstr. l. si viua ma
tre. C. de bonis mater. cum vulgatis.

¶CON LO QVAL concurre, que si el dicho Comenda
dor tuuiera consideracion (como la parte contraria dize) al dicho
su hijo menor, no llamara a los demas falleciendo el Gonçalo Go
mez sin varon, sino que llamara al dicho hijo menor, a quien dizen
que queria mucho. lo qual no hizo, antes los fue llamando atodos
vno empos de otro a falta de descendientes varones de cada vno.
Por manera que el menor no podia succeder sino a falta de los de
mas hijos, y de todos sus descendientes varones. & hic sumus extra
omnem dubitationem, quia verba sunt clara: Atento que el dicho
Comen

Comendador Collado despues de auer dicho, que si su hijo Gonçalo Gomez Collado muriesse sin hijo varon, sucediesse el otro hijo suyo varon el mayor despues del dicho Gonçalo Gomez q̃ era el mayor, statim adiecit. *Y ansi vaya succediendo como dicho es por linea derecha.* Quo aperrisime demonstrauit, que la dicha condicion no era temporal, ni limitada al grado de los dichos sus hijos: sino perpetua: y puesta para todos los llamados: pues quiere que ansi, idest, en falta de vn varon vaya al otro perpetuamẽte: vt satis fundatum est in dicta iuris allegatione versi. item & quarto. Ex quo relinquitur que importàra poco que ouiera testigos, que dixeran que la clausula auia sido puesta para entre los hijos. Pues la letra dize, que es para todos los descendientes varones, & vbi verba sunt clara non est curandũ de istis subterfugijs. l, ille, aut ille. §, cum in verbis. de leg. 3. Quanto y mas que no ay testigo ninguno, que concluya nada. Pues los cinco dizẽ de oydas y no conoscierõ al testador. Y el otro que es el abuelo de la parte contraria no concluye nada. Antes como esta apũtado depone en fauor de nuestra parte. Y ansi de lo que en la reuista an querido prouar, no ay que hazer caso alguno.

¶MVCHO menos se deue hazer caso del fundamẽto en que los letrados del dicho don Iuan ponen su pretension, Diziẽdo quel dicho Comendador Iuan Collado tuuo quatro hijos varones Gõçalo Gomez Collado q̃ fue el mayor, y a Iuan Collado, y a Pedro Collado, y a Fernando Collado. Y que el dicho Gonçalo Gomez Collado tuuo dos hijos a Iuan Collado, y a Gonçalo Collado, y que Iuan Collado dexo vna hija que caso con Iuã Collado hijo de Hernando Collado hijo quarto del dicho Comendador Collado y que deste matrimonio ouierõ por hijo al dicho Iuã Collado, q̃ litiga, quem quidem dicunt esse agnatum, quia eius mater nupsit in agnatione testatoris, Ac proinde contẽdunt, q̃ aun que Iuan Collado vltimo posseedor no dexo hijo varon, Basto dexar nieto varon dela dicha su hija para excluyr al dicho Gõçalo Collado, ex his quę adducit Gregor. Lopez. in. l. 3. tit. 13. part. 6. verb. mugeres. versi. pone etiam, vbi dicit, quod in materia quæ agnationẽ respicit fœmina quæ nubit agnato eiusdem familiæ nõ censetur exclusa: de quo reperiuntur etiam consilia aliqua doctorũ inter Brũni cõsilia. 8. 9. 10. & 11. quæ conantur probare quod in feudis quando filia in familia nupta reperitur, eius filij etiam ad aliorum agnatorum exclusionem succedit, quia sunt agnati.

¶VERVM his non obstantibus intrepide dicendum est, que el dicho Gonçalo Collado, como hijo segundo del dicho Gõçalo Gomez su padre es el verdadero llamado. Y sucedio en estos bienes desde el puncto y ora, que su hermano Iuan Collado murio sin hijo varon, dexando como dexo vna sola hija. Porque entran las palabras claras del testador ibi. *Si el dicho Gonçalo Gomez mi hijo no vuiere hijo varon succeda el otro hijo mio.* Presupposito enim: que la dicha condiciõ es perpetua y puesta a todos los llamados, vt ex clausula clare patet: En muriendo Iuan Collado sin hijo varon: luego entro el otro hijo, que es el dicho Gonçalo Collado, y no pudo entrar la hija del dicho Iuan Collado por ser hembra, cui non potest conuenire verbum illud varon. In auditum enim imo supinum esset velle comprehendere, & includere fœminam sub verbo masculus. Vt inquit Abb. consil. 36, lib, 1. Paul. in l. in ambiguo num. 4. ff. de rebus dubijs. vbi dixit quod etsi constaret, testatorem de tali fœmina censuisse. Nihilominus non est admittenda, quia verba prorsus repugnant, facit tex. in l. si alij. ff. de vsufruct. legat. ibi. *si eo proposito fecit &c. errore labitur.* Y dela misma manera, que la hija del dicho Iuan Collado no pudo entrar en estos bienes, no puede tambien entrar el dicho Don Iuan su hijo, quia exclusa filia nepotem quoque ex ea repelli certum est, Bart. in. l. liberorum numer. 14. ff. de verbo significatio. Bald. in l. maximum vitium. numer. 7. C. de liber. præter. Albert. Brunus in tracta. statuti excludent. fœminas 6. articu. principali, versi. & primo quero. cum alijs innumeris a Tiraquelo cumulatis de primogenitura quæstio. 12. num. 12. & 16. vltra quem Alexan. consil. 56. numer. 4. libr. 5. Aymon consil. 184. numero 2. Nata consilio. 581. numero 29. &. 30. Cephal. consil. 5. numero. 15. & consil. 103. numero. 15. & consil. 134. numero. 48. viget enim ratio illa vulgaris, de qua Bald. in l. 1. ff. de senatorib. quod non potest plus iuris esse in causato, quam in influenti potentia causæ. Item imposibile est, quod succedat is qui descendit a persona exclusa, nisi a testatore nominatim vocatus sit, quia infecta radice inficiuntur quoq; rami. argumento legis. si viua matre. C. de bonis mater. Y diziendo el testador, que muriendo Gonçalo Gomez Collado su hijo mayor sin hijo varon, suceda el otro hijo varon, statim acquisiuit ius el otro hijo varon. no dexando el mayor hijo varon. Quia cui conueniunt verba, conuenit quoque dispositio. l. 4. §. toties. ff. de damno infecto. & a verbis claris non est recedendum. nec admitti debet quæstio voluntatis, vbi in verbis non est ambiguitas. l. ille aut ille. §. cum

in ver

in verbis. ff. de legat. 3. imo verba illa naturaliter sunt intelligenda, prout sonant, optimus tex. in l. 5. titulo. 33. partita. 6. ibi. *Las palabras del fazedor del testamento deuen ser entendidas llanamente ansi como ellas suenan.*

¶ET NON OBSTANT supra adducta, quia magis subtilia quam vera sunt: & vere communis opinio doctorum est in contrarium: quatenus dicunt, quod exclusa fœmina a successione excluduntur quoque eius filij. Et quamuis dictus Dō Ioannes agnatus dici possit, por causa de se auer casado su madre en la familia, non inde sequitur, quod ipse debet succedere ad exclusionem sequentis vocati. Sic enim filia vltimi possessoris proxima agnata est, vt in. §. 1. juncto. §. & hæ quidem. ibi. omnes agnatos siue masculos, siue fœminas, inst. de legiti. agnato. successio. Facit tex. in l. fina. ff. de collatio. dotis. & l. pronuntiatio. §. familiæ. ff. de verbo. significatio. & tamen ipsa non succedit propter expressa testatoris verba, ipsam excludentia, & eadem ratione non debet succedere eius filius, quia vere procedit ex radice infecta. & quamuis agnatus sit, id non debet ei prodesse quoad excludendum immediate vocatum per verba illa. *El otro hijo mio. &c.* Nam sequens ille vocatus habet pro se expressam substitutionem a la ora que Iuan Collado murio sin hijo varon: quæ expressa substitutio debet vincere quamcumque tacitam substitutionem. l. cum ex filio. §. 1. ff. de vulgari.

ET in suma, o el dicho Don Iuan quiere succeder por la persona de su madre, y no puede, porque fue exclusa. O por la de su padre, y tampoco no puede, porque es el dicho su padre descendiente de el hijo quarto del testador, y el dicho Gonçalo Collado del hijo mayor: O quiere succeder por su persona, y mucho menos puede, quia noster Gundisaluus Collado eũ antecellit in substitutionibus testatoris, quia immediate vocatus est decedente Ioanne Collado sin hijo varon, O quiere considerar la persona de su padre y de su madre in simul juntando la propinquidad y la agnacion de entrambos a dos (quod fecisse videntur doctores supracitati). Y mucho menos le podra aprouechar esto todo junto. Quamuis enim dici soleat, quod ex pluribus imperfectis

fectis fit vnum perfectum, quia singula quæ non prosunt multa collecta iuuant, iuxta glossam in. l. 2. ff. de excusat, tutorum cum late congestis per Antoni. Gabrielem. lib. i. regula. titu. de probationib. conclusione. 1. ex num. 1. Id tamen declaratur, vt procedat quãdo quodlibet imperfectum est in sua specie perfectum. Bald. in. l. si quis ex argentarijs. §. 1. ff. de edendo. & late Gabriel vbi supra ex num. 31. Y enel presente caso cada vno de los dichos imperfectos lo es in sua specie, ita vt coniungi nullatenus possint ad inclusionem dicti Don Ioannis. Porque si se considera su madre de ninguna manera puede suceder por ser muger. Y si se considera su padre multo minus, quia præceditur ab omnibus alijs filijs dicti testatoris, & ab omnibus, descendentibus masculis ab ipsis procedẽtibus, vnde cum vtrunq; imperfectum sit de per se nullatenus ex eis simul iunctis fieri potest vnum perfectum, & per consequens el dicho don Iuã Collado no tiene ningun derecho de suceder en estos bienes por ser hijo de la dicha su madre penitus exclusa de la sucessiõ dellos.
Ex quibus iuste speramus, que se deue confirmar la sentencia de vista que se dio en fauor de el dicho Gonçalo Collado. Salua semper in omnibus &c.